**Карпішен Богдан**

**(Харків, Україна)**

**ПРОБЛЕМИ ЗАХИСТУ ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ КОМП’ЮТЕРНОЇ ПРОГРАМИ**

Сьогодні право інтелектуальної власності активно розвивається в Україні та в усьому світі. У зв’язку з активним поширенням інформаційних технологій, все більшого значення набуває авторське право, яке безпосередньо охороняє та регулює відносини, об’єктом яких виступає один із основних елементів інформаційних технологій комп’ютерна програма. Завдяки авторському праву автор комп’ютерної програми наділений майновими та немайновими правами щодо останньої. Однак коли виникає необхідність захисту свого програмного продукту можуть виникати труднощі яким чином і як правильно його захистити від плагіату.

Одним з об’єктів авторського права є комп’ютерна програма. У ст. 1 Закону України «Про авторське право і суміжні права» наводиться визначення комп’ютерної програми, відповідно до якого комп'ютерна програма – це набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп'ютером, які приводять його у дію для досягнення певної мети або результату (це поняття охоплює як операційну систему, так і прикладну програму, виражені у вихідному або об'єктному кодах)[2].

Визначення є досить складним, оскільки містить багато технічних характеристик, які є не повною мірою зрозумілими для пересічної особи. Варто додати, що комп’ютерна програма має свою візуалізацію, зокрема, це інтерфейс веб-сайту, мобільних додатків тощо. Комп'ютерні програми прирівнюються до літературних творів і мають таку ж правову охорону. Така охорона поширюється на комп'ютерні програми незалежно від способу чи форми їх вираження. Також про це йдеться і у міжнародно-правових актах. Так, у ст. 4 Договору ВОІВ про авторське право вказано, що комп’ютерні програми охороняються як літературні твори у розумінні ст. 2 Бернської Конвенції незалежно від способу або форми їх вираження.

У науковій літературі слушно наголошують на те, що законодавче визначення недаремно піддано критиці фахівцями у цій сфері, оскільки у ньому зазначено більше ознак, ніж у її технічному визначенні, що вживається на практиці. Комп’ютерна програма з технічної точки зору є описом процесу оброблення інформації; такий опис має зчитуватися комп’ютером та приводити його у дію для вирішення конкретної задачі . Зокрема, йдеться про обробку інформації, виконання певної функції, досягнення певного результату тощо.

Для надання правового визначення комп’ютерної програми необхідні знання фахівця у сфері комп’ютерних технологій, оскільки складно відобразити правовою термінологією певні технічні процеси. Враховуючи можливе тлумачення законодавчих визначень, зокрема і комп’ютерної програми, може бути встановлено, що певний програмний продукт не містить однієї чи двох ознак, що містяться у законодавчому визначенні, а відтак його не можна вважати комп’ютерною програмою [3].

Справді, комп’ютерна програма запускає певний технічний процес, який обов’язково повинен завершуватися результатом. У цьому контексті комп’ютерна програма близька до об’єктів патентного права. А саме вона, як і винахід або корисна модель, може вирішувати певне технічне завдання в будь-якій сфері технології. Поняття «технологія» може розумітися та тлумачитися по-різному, однак слід зважати на законодавче визначення цього поняття, з якого вбачається, що технологією є результат науково-технічної діяльності, сукупність систематизованих наукових знань, технічних, організаційних та інших рішень про перелік, строк, порядок та послідовність виконання операцій, процесу виробництва та/або реалізації і зберігання продукції, надання послуг (ст. 1 Закону України «Про державне регулювання діяльності у сфері трансферних технологій»).

Комп’ютерна програма може бути об’єктом винаходу або може виступати складовою частиною винаходу, яка виконує певну функцію в межах винайденого технічного рішення.

Комп’ютерна програма також є складовою частиною Інтернет-сайту як складного об’єкту інтелектуального права (поряд з інформаційною складовою, доменним ім’ям). Програмні засоби забезпечують його функціонування та можливість інформаційного наповнення веб-сайту [4].

Зазвичай комп’ютерна програма є об’єктом авторського права. А відтак вона повинна відповідати критеріям, які є визначальними для віднесення певного об’єкту до об’єктів авторського права який базується на нормах Закону України «Про авторське право і суміжні права». Тому комп’ютерна програма як об’єкт авторського права повинна бути результатом саме творчої діяльності, який виражений в об’єктивній формі.

Фактори, що свідчать про належність комп’ютерних програм до об’єктів авторського права:

* вихідний текст комп’ютерної програми має риси письмового літературного твору (подібність з літературним твором доповнює й те, що текст комп’ютерної програми може бути написаний різними мовами програмування як і будь який літературний твір – українською, російською, англійською чи іншою мовами);
* алгоритми, методи, ідеї, теорії, формули, використані при розробці комп’ютерної програми, додають їй риси наукового твору, тобто галузеву належність до об’єктів авторського права;
* аудіовізуальні відображення, анімація і графіка, створювані комп’ютерною програмою, мають риси музичного (з текстом і без тексту),аудіовізуального, твору образотворчого мистецтва, твору, виконаного способами, подібними до фотографії, художнього твору, що також дає підстави віднести їх до творів у галузі мистецтва.

Враховуючи, що авторським правом охороняється лише форма вираження, слід зазначити, що при захисті комп'ютерної програми має значення код, а не ідея, концепція, принципи. Таким чином, можна, змінивши, наприклад, оформлення програми, але не змінюючи її суті, одержати зовсім новий об'єкт охорони.

Відсутність однієї з цих ознак зумовлює ненадання правової охорони такому об’єкту [5].

У більшості випадків автори не мають відповідного підтверджуючого авторство документа, що видається вказаним вище органом державної влади. І це цілком відповідає закону, оскільки авторське право на твір (в тому числі і на комп’ютерну програму) виникає внаслідок факту його створення. Для виникнення і здійснення авторського права не вимагається будь-яка реєстрація твору чи будь-яке інше спеціальне його оформлення, чи виконання будь-яких інших формальностей (ч. 2 ст. 11 Закону України «Про авторське право і суміжні права»).

Комп’ютерна програма охороняється як літературний твір. Водночас не врегульованим є питання фіксації авторства на цей об’єкт авторського права. Враховуючи розвиток інформаційних технологій, розвиток ІТ–права, є потреба у відповідному правовому регулюванні вказаних відносин на рівні закону або бодай у тлумаченні норм права вищими судовими інстанціями.

Комп’ютерна програма має свою специфіку як об’єкт авторського права, оскільки це не літературний твір, а набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів тощо, що зчитуються комп’ютером.

Проте оскільки захист авторським правом поширюється лише на текст коду, функції програмного забезпечення залишаються незахищеними. Унаслідок цього для захисту розробок у галузі програмного забезпечення застосовують патентування функцій або алгоритмів, описуючи їх за допомогою апаратних засобів або елементів пристроїв, в яких застосовуються ці функції або алгоритми. Таким чином, об'єктом патентування стає пристрій або спосіб.

Такий підхід патентування застосовується і в Україні, і в багатьох інших країнах. Перевага такого патентування полягає в тому, що захист поширюється саме на алгоритм і функції програми, тобто будь-яка програма, яка має такі функції, буде порушувати цей патент, незалежно від того, якою мовою програмування вона написана.

Також використовується реєстрація назв програм і сайтів, як торговельних марок, у державному департаменті інтелектуальної власності. Це дозволяє надійно захистити назви програм, баз даних і сайтів від крадіжки, а також отримувати прибуток від їх використання третіми особами[6].

Власник зареєстрованої торгової марки може вимагати відшкодування збитку від незаконного використання його торгової марки, а також забороняти використання своєї торгової марки.

Комп’ютерну програму неможливо прочитати як певний письмовий твір. Однак ім’я автора комп’ютерної програми може бути відображене у вихідному коді, в аудіовізуальних зображеннях, породжуваних комп'ютерною програмою, у супровідній документації і на упаковці носіїв екземпляра програми . Відтак при відкритті файлу з вихідним кодом можна побачити ім’я автора, за умови його розміщення.

Роблячи висновок, можемо стверджувати, що законодавче визначення комп’ютерної програми є досить складним, містить багато технічних характеристик і дати нормативне визначення комп’ютерної програми без фахових знань неможливо через складність відображення правовою термінологією певних технічних процесів. Комп’ютерна програма має свою візуалізацію, зокрема, це інтерфейс веб-сайту, мобільних додатків тощо. Комп’ютерна програма також є складовою частиною Інтернет-сайту як складного об’єкту інтелектуального права (поряд з інформаційною складовою, доменним ім’ям). За правовою охороною комп'ютерні програми можемо прирівнюються до літературних творів.

**Література:**

1. Закон України «Про авторські та сміжні права»// Відомості Верховної Ради України від22.07.2018, підстава - 2415-VIII
2. Л.Л. Тарасенко Комп’ютерна програма як об’єкт інтелектуального права[Электронный ресурс]/Л.Л. Тарасенко . – Режим доступа: http://aphd.ua/publication-167/
3. Інтелектуальне право України / За заг. ред. О.С. Яворської. – Тернопіль: Підручники і посібники. – 2016. – 608 с.
4. Пічкурова З. В. Проблеми охорони програмного забезпечення в Україні в контексті міжнародного досвіду / З. В. Пічкурова [Електронний ресурс]. – Режим доступу: www.nbuv.gov.ua/portal/Soc\_Gum/Ekpr/2009\_28/Statti/ 4PDF.pdf.
5. Селіванов М.В. Захист права на комп'ютерну програму (авторсько-правовий аспект): автореф. дис. канд. юрид. наук : 12.00.03 / М.В. Селіванов; Нац. ун-тет внутр. справ. – Харків, 2002. – 16 с.
6. Про застосування судами норм законодавства у справах про захист авторського права і суміжних прав: Постанова Пленуму Верховного Суду України № 5 від 04.06.2010 р. // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/v0005700-10

**Науковий керівник:**

кандидат юридичних наук, доцент Леонтьєва Ліна Віталіївна